

学校编码: 10384

分类号_____密级_____

学号: 32520121153306

UDC _____

廈門大學

硕士学位论文

著作权延伸性集体管理性质探究
——兼评我国《著作权法(第三次修订草案)》

Research on the Nature of Extended Collective Licenses
Model

——with Comments on China's *Copyright Law* (the Third
Draft Revision)

杨盛澜

指导教师姓名: 丁丽瑛教授

专业名称: 法律硕士(非法学)

论文提交日期: 2015年4月

论文答辩时间: 2015年 月

学位授予日期: 2015年 月

答辩委员会主席: _____

评阅人: _____

2015年4月

厦门大学学位论文原创性声明

本人呈交的学位论文是本人在导师指导下,独立完成的研究成果。本人在论文写作中参考其他个人或集体已经发表的研究成果,均在文中以适当方式明确标明,并符合法律规范和《厦门大学研究生学术活动规范(试行)》。

另外,该学位论文为()课题(组)的研究成果,获得()课题(组)经费或实验室的资助,在()实验室完成。(请在以上括号内填写课题或课题组负责人或实验室名称,未有此项声明内容的,可以不作特别声明。)

声明人(签名):

年 月 日

厦门大学学位论文著作权使用声明

本人同意厦门大学根据《中华人民共和国学位条例暂行实施办法》等规定保留和使用此学位论文，并向主管部门或其指定机构送交学位论文（包括纸质版和电子版），允许学位论文进入厦门大学图书馆及其数据库被查阅、借阅。本人同意厦门大学将学位论文加入全国博士、硕士学位论文共建单位数据库进行检索，将学位论文的标题和摘要汇编出版，采用影印、缩印或者其它方式合理复制学位论文。

本学位论文属于：

（ ） 1. 经厦门大学保密委员会审查核定的保密学位论文，
于 年 月 日解密，解密后适用上述授权。

（ ） 2. 不保密，适用上述授权。

（请在以上相应括号内打“√”或填上相应内容。保密学位论文应是已经厦门大学保密委员会审定过的学位论文，未经厦门大学保密委员会审定的学位论文均为公开学位论文。此声明栏不填写的，默认为公开学位论文，均适用上述授权。）

声明人（签名）：

年 月 日

内容摘要

作品传播方法的增加、范围的不断扩大，日渐凸显了集体管理制度对于保护著作权的重要作用。然而，由于我国在知识产权方面相关立法的起步较晚，对著作权集体管理制度的研究还不够深入，而关于延伸性集体管理制度的研究更存在较大的空白，相关制度设计也存在较多问题，还有很大的研究空间。本文拟通过探讨著作权延伸性集体管理制度的性质，对这一制度的引入提出自己的看法。

本文由引言、正文和结论三部分组成，其中正文部分分为三章。

本文第一章主要阐释著作权集体管理的共性和延伸性集体管理的个性，通过对比和分析，介绍著作权集体管理的相关理论，并探讨延伸性集体管理与其存在的关系和特殊性所在。

本文第二章旨在探讨著作权延伸性集体管理的法律属性。通过对这一制度法律特征的分析 and 国外相关立法体现的讨论，最后指出其法律性质和定位。

本文第三章重点讨论我国对著作权延伸性集体管理制度的立法抉择。通过对本制度正当性的讨论及我国具体国情的分析，阐述其移植的必要性和可能性。最后结合本制度的法律属性，针对《著作权法(第三次修订草案)》的有关规定予以评述并给出立法建议。

关键词：著作权；延伸性集体管理；法律属性

ABSTRACT

For the dissemination of works, the methods increase and the scope expands. As a result, collective management plays an increasingly important role in copyright protection. However, due to the late start of relevant legislation on intellectual property, researches on copyright collective management is still not deep enough. Moreover, there's still a large blank in researches on extended collective licenses ("ECL") model as well as many problems on related system design, which needs us to explore. This paper intends to probe into the nature of "ECL" model and provides some comments on the transplant of this system.

This paper consists of three parts, including the introduction, main body and conclusion, with three chapters inside the main body.

The first chapter mainly explains the generality of copyright collective management and individuality of extended collective licenses. It then introduces related theories of copyright collective management and explores the relationship between the two models above and particularity of "ECL" model through the methodologies of comparison and analysis.

The second chapter aims to explore the legal nature of extended collective licenses. After analyzing its legal characteristics and discussing the regulations of foreign legislation on it, then to point out the legal nature and status of "ECL" model.

The third chapter focuses on discussing the choice of legalization of extended collective licenses model. Through discussion of this system's legitimacy and analysis of the specific national conditions of China, this chapter elaborates the necessity and possibility of transplanting such a system. In the end, the chapter makes comments on related regulations in China's Copyright Law (the third draft revision) and provides some suggestions of "ECL" model's legislation.

Key Words: Copyright; Extended Collective Licenses; Legal Nature

厦门大学博硕士论文摘要库

目 录

引 言	1
第一章 著作权集体管理的共性与延伸性集体管理的个性....	3
第一节 著作权集体管理的共性分析	3
一、著作权集体管理制度的概念及其特性	3
二、著作权集体管理组织的概念和类型	7
三、著作权集体管理的性质	10
第二节 著作权延伸性集体管理的个性探讨.....	14
一、诞生著作权延伸性集体管理制度的特定环境	14
二、作为例外的著作权延伸性集体管理的特殊性	16
第二章 著作权延伸性集体管理法律属性分析	22
第一节 著作权延伸性集体管理的法律特征.....	22
一、非自愿性	22
二、集体管理组织的广泛代表性	22
三、许可使用范围的明确性	24
四、相对的垄断性	25
五、非会员著作权人享有额外的权利保障	25
六、使用者使用非会员作品的免责性	27
第二节 著作权延伸性集体管理的性质讨论.....	28
一、延伸性集体管理的性质分析	28
二、延伸性集体管理的法律定位讨论	29
第三章 我国著作权延伸性集体管理的立法抉择	33
第一节 著作权延伸性集体管理制度正当性分析.....	33
一、坚持私权的排他性	33
二、符合著作权制度的价值目标	33
三、不违反国际著作权相关规则	35
第二节 我国著作权延伸性集体管理的必要性和可行性	37
一、我国建立著作权延伸性集体管理的必要性	37

二、我国建立著作权延伸性集体管理的可行性	39
第三节 我国构建著作权延伸性集体管理的立法原则	41
一、保护私权原则	41
二、效益原则	41
三、利益平衡原则	42
第四节 我国著作权延伸性集体管理制度的立法表述	43
一、延伸性集体管理在我国的提出及立法进程	44
二、对我国《著作权法(第三次修订草案)》相关规定的评述 ..	45
三、我国著作权延伸性集体管理的立法表述建议	48
结 论	49
参考文献	50
后 记	56

CONTENTS

Introduction	1
Chapter 1 Generality of Copyright Collective Management and Individuality of Extended Collective Licenses	3
Subchapter 1 Analysis of the Generality of Copyright Collective Management	3
Section 1 Concept and Characteristics of the System of Copyright Collective Management	3
Section 2 Concept and Classification of the Copyright Collective Management Organizations	7
Section 3 Nature of the Copyright Collective Management.....	10
Subchapter 2 Discussion of the Individuality of Extended Collective Licenses	14
Section 1 Background Analysis of the Production of Extended Collective Licenses Model.....	14
Section 2 Specialty of the Extended Collective Licenses as An Exception.....	16
Chapter 2 Analysis of the Legal Attributes of Extended Collective Licenses Model.....	22
Subchapter 1 The Legal Characteristics of Extended Collective Licenses.....	22
Section 1 Mandatory Nature.....	22
Section 2 Broad Representation of the Collective Management Organizations.....	22
Section 3 Clear Definition of the Scope of License.....	24
Section 4 Comparatively Monopolistic.....	25

Section 5	Additional Protection of Non-member's Rights.....	25
Section 6	The Law Exemption of Using Non-member's Work.....	27
Subchapter 2	The Discussion of the Nature of Extended Collective Licenses.....	28
Section 1	Analysis of the Nature of Extended Collective Licenses.....	28
Section 2	Discussion of Legal Status of Extended Collective Licenses...	29
Chapter 3	The Choice of Legalization of Extended Collective Licenses Model in China.....	33
Subchapter 1	The Legitimacy of Extended Collective Licenses Model.....	33
Section 1	Maintain the Exclusiveness of Private Rights.....	33
Section 2	Keep Stated Value in Line with Copyrights System.....	33
Section 3	Comply with Related International Regulations on Copyrights.....	35
Subchapter 2	The Necessity and Possibility of Extended Collective Licenses Model in China.....	37
Section 1	The Necessity of Extended Collective Licenses in China.....	37
Section 2	The Possibility of Extended Collective Licenses in China.....	39
Subchapter 3	China's Legislative Principal of Extended Collective Licenses Model.....	41
Section 1	The Principal to Protect Private Rights.....	41
Section 2	The Principal of Efficiency.....	41
Section 3	The Principal of Balance of Interests.....	42
Subchapter 4	The Indication of Legislation of China's Extended Collective Licenses Model.....	43
Section 1	The Legislative Origin and Progress of Extended Collective Licenses Model in China.....	44
Section 2	Comment on China's <i>Copyright Law</i> (the Third Draft Revision).....	45

Section 3	Suggestions on the Indication of Legislation of China's	
	Extended Collective Licenses Model.....	48
Conclusion.....		49
Bibliography.....		50
Postscript.....		56

厦门大学博硕士论文摘要库

引 言

为了中国 2010 年上海世博会期间所涉及的相关著作权问题，早在世博会筹办阶段，上海世博会事务协调局就与中国音乐著作权协会（以下简称“音著协”）签署了《中国 2010 年上海世博会音乐著作权合作备忘录》。

《合作备忘录》的签署，不仅从整体上解决了世博会期间组织者和参展者表演使用他人音乐作品的合法性问题，标志着上海世博会知识产权的保护工作真正形成了组织者、参展者和第三方知识产权“三位一体”的保护格局，^①更是著作权延伸性集体管理制度在我国的一次具体实践。

随着《中华人民共和国著作权法（第三次修订草案）》（以下简称“修订草案”）的公布，是否应在我国引进和确立著作权延伸性集体管理制度，引来了越来越多的关注和争议。根据“修订草案”的规定，著作权集体管理组织也可以代表没有加入著作权集体管理组织的权利人行使权利，可以把对会员的管理延伸到非会员，当然，权利人可以书面声明不得集体管理。使用者只要依照与著作权集体管理组织签订的合同或法律规定向著作权集体管理组织支付了报酬，对非会员权利人就同一权利和同一使用方式提起的诉讼，则不会认定为侵权，赔偿损失即可。上海世博局与音著协的合作，就是采取的这种方式：由音著协对于上海世博会期间所使用的第三方音乐作品进行一揽子许可。一揽子许可涵盖的对象包括音著协的会员的作品以及非协会会员的作品，主要就许可的对象、许可的权利范围、许可的时间期限、许可的地域范围、许可涉及的使用费和著作权纠纷解决六个方面的内容订立协议。其中特别提到，在缴纳使用费后，上海世博会组织者和参展者在许可范围内使用第三方音乐作品所引发的著作权纠纷，由音著协代为解决。

虽然这一具体实践很好地体现了著作权延伸性集体管理的重要作用和意义，但是在其背后仍有许多问题值得我们去思考，诸如我国现行立法中

^① 中国 2010 年上海世博会音乐著作权合作备忘录签署[EB/OL]. http://www.gov.cn/gzdt/2009-04/27/content_1297053.htm, 2009-04-07/2015-03-01.

对著作权延伸性集体管理制度规定的是否必要及合理，著作权集体管理组织的权利来源及合法性，如何规制这一全新的制度及相关组织的实际操作等等。

面对诸多争议，笔者认为应该透过制度的表面，探究此制度的性质。一个法律制度的定性对于其立法、制度运行实施等实践以及其他相关理论分析都具有基础性的决定作用。因此，要探讨和研究著作权延伸性集体管理制度是否能够被引进和移植，如何在我国更好地得以确立及规制，都需要对其性质先行加以研究。

本文从著作权集体管理制度及相关组织等法律属性的分析入手，对比著作权集体管理的共性与延伸性集体管理的个性；进而具体分析延伸性集体管理的法律特征和定性并对国外立法中相应体现予以梳理；最后从本制度性质的视角，分析其正当性及我国的立法态度、原则，并对“修订草案”中的相关问题予以评述。笔者希望通过本选题的研究，能为提高本制度立法的科学化，保障集体管理组织更好地发挥作用，进一步保护著作权人，促进我国文化产业的发展尽绵薄之力。

第一章 著作权集体管理的共性与延伸性集体管理的个性

第一节 著作权集体管理的共性分析

一、著作权集体管理制度的概念及其特性

（一）著作权集体管理的定义

要讨论一个制度的性质，首先应该从其概念出发。“集体管理”是一个舶来的概念，译自英文 collective management。从字面上来说，著作权集体管理的主要特点在于“集体”，即区别于著作权人个人的自我管理，系通过某种方式，以集体的形式行使权利。那么，其概念到底能体现该制度的什么特性呢？然而纵观各国立法及相关理论学说，目前尚未形成确切的概念通说。

1、国外及国际组织的定义

作为大陆法系的代表，德国在其《著作权集体管理组织法》第1条规定：“凡为多名著作人或者与著作权有关的权利人集体管理著作权法产生的各项利用权、许可权或者获酬要求，以达到共同使用目的的，无论以本人或者他人名义，都属于集体管理。”^①这一定义着重强调了著作权集体管理的“集体”特征，指出无论是以著作权人还是集体管理组织的名义，只要是管理多名权利人的相关权利均为集体管理。日本法律也有类似的规定，只是用著作权中介业务代替著作权集体管理：“根据契约就著作物的出版、翻译、演出、广播、摄制电影、录音以及其它使用方法，为著作权人开展代理或媒介业务行为”，而集体管理亦归入著作权中介业务，^②同时强调授权方式为“契约”。在英美法系中，美国的《版权法》并没有就集体管理制度给出确切定义，仅界定：“集体管理组织是代表版权所有人许可对非戏剧的音乐作品进行公共表演的协会或公司法人，如美国作曲者作者出版

^① 十二国著作权法翻译组. 十二国著作权法[M]. 北京:清华大学出版社, 2011. 205.

^② 叶世强. 美国著作权集体管理制度及其对我国的借鉴意义(硕士学位论文)[D]. 广州:暨南大学, 2008. 3.

者协会（AsCAP）、广播音乐公司（BMD）、sEsAc公司等。”^①这一定义中使用了“代表”一词，意味着美国关注的是有权代表权利人而不论其授权方式。

世界知识产权组织从相关构成要素出发对其定义为：“集体管理是指透过代表著作权人的组织，为了维护其利益而对其著作权和邻接权进行管理的一种活动。”^②叙述中并未涉及到具体的授权方式等，更具包涵性。

2、我国的定义

我国有学者将其概括地表述为：“著作权集体管理是指著作权人、邻接权人或者其他权利人授权有关组织，代为集中管理著作权、邻接权的制度。”^③这种观点仅强调了著作权集体管理的表面特征，即通过“授权”而达到“集中”管理的目的。也有学者阐述了“授权”的具体方式，强调其性质为信托或权利转让：“著作权集体管理，简要地讲，就是在一定独立的行政、司法地域（一般是一个国家），某一类著作权人的全部（理论上讲），自愿集合在一起，建立一个会员制组织，会员将个人享有的著作权以有限转让或信托的方式授权这一组织。该组织以自己的名义行使受让的著作权。”^④

而李明德教授则从著作权集体管理的具体实践层面定义该制度：“通过一个统一的、代表所有的或者绝大部分权利人利益的组织向使用人发放许可证，为权利人收取使用费并将费用再分配给权利人的制度。”^⑤我国现行的立法^⑥采用了李明德教授的学说。

从以上梳理可以看出，著作权集体管理的含义虽然没有通说，但都涉及到几个共同的要素：首先，著作权集体管理须是经过授权的行为。作为

^① 叶世强. 美国著作权集体管理制度及其对我国的借鉴意义(硕士学位论文)[D]. 广州:暨南大学, 2008. 3.

^② 作者译. Collective Management of Copyright and Related Rights [EB/OL]. <http://www.wipo.int/copyright/en/#collective>, 2015-03-05.

^③ 韦之. 论著作权集体管理机构管理的权利——关于著作权法修订稿的思考[J]. 法商研究(中南政法学院学报), 1999, (3): 74-79.

^④ 屈景明. 方兴未艾的著作权集体管理和中国音乐著作权协会[A]. 载刘春田主编. 中国知识产权二十年[C]. 北京:专利文献出版社, 1998. 84.

^⑤ 李明德, 许超. 著作权法[M]. 北京:法律出版社, 2003. 200.

^⑥ 详见中国 2005 年《著作权集体管理条例》第 2 条.

Degree papers are in the "[Xiamen University Electronic Theses and Dissertations Database](#)". Full texts are available in the following ways:

1. If your library is a CALIS member libraries, please log on <http://etd.calis.edu.cn/> and submit requests online, or consult the interlibrary loan department in your library.
2. For users of non-CALIS member libraries, please mail to etd@xmu.edu.cn for delivery details.

厦门大学博硕士论文摘要库